



RADICACIÓN CORRESPONDENCIA INTERNA	
	I-2014- 56724
Fecha	06 - 11 - 2014
No. Referencia	I-2014-51583

MEMORANDO

DE: CAMILO ANDRÉS BLANCO LÓPEZ
Jefe Oficina Asesora Jurídica

PARA: JANINE PARADA NUVAN
Fondo Prestacional del Magisterio de Bogotá

ASUNTO: Cumplimiento fallo judicial

FECHA: 06 de noviembre de 2014

10 7 NOV 2014

Respetado doctor;

En atención a su solicitud, remitida a esta oficina el pasado 21 de octubre del año en curso, mediante radicado I-2014-51583, a continuación se emite concepto jurídico así:

I. PROBLEMA JURÍDICO

Teniendo en cuenta que el fallo emitido por el Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Segunda, Subsección B, en el fallo de segunda instancia del proceso 2005-196701, adelantado por la señora María Graciela Páez de Peña contra la Nación – Ministerio de Educación Nacional – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio, ordenó al Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio incluir en la liquidación del auxilio de cesantías definitivas de la demandante el tiempo que laboró como secretaria en la inspección de policía adscrita a la Secretaría Distrital de Gobierno, esto es, desde el 16 de marzo de 1965 hasta el 28 de febrero de 1971. El problema jurídico que se plantea es:

¿Qué entidad debe realizar el pago de cesantías ordenado por el Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Segunda, Subsección B, en el fallo de segunda instancia del proceso 2005-196701, adelantado por la señora María Graciela Páez de Peña contra la Nación – Ministerio de Educación Nacional – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio?

II. MARCO JURÍDICO

Ley 6 de 1945, artículo 17.

Ley 65 de 1946, artículos 1, 2.

Decreto 2567 de 1946, artículo 1.

Decreto 1160 de 1947, artículos 1, 6.

Av. Eldorado No. 66 – 63
PBX: 324 10 00
Fax: 315 34 48
www.sedbogota.edu.co
Información: Línea 195

Natalia Martínez
07-11-14.
9:44am.
BOGOTÁ
HUMANA

1276

MEMORANDUM

TO : Mr. Tolson

FROM : Mr. Clegg

SUBJECT: [Illegible]

DATE: [Illegible]

RE: [Illegible]

[Illegible text block]

[Illegible text block]

[Illegible text block]

1276-1000

Decreto 3118 de 1968, artículos 22, 27.
Ley 91 de 1989, artículos 1 y 15.

Ley 50 de 1990, artículo 99.

Decreto 1582 de 1998, artículo 3.

Consejo de Estado, Sección Segunda. Sentencia del 28 de junio de 2012. Consejero Ponente: Gustavo Eduardo Gómez Aranguren. Radicación No. 25000-23-25-000-2007-00433-01(0400-10).

Consejo de Estado, Sección Segunda. Sentencia del 10 de febrero de 2011. Consejero Ponente: Víctor Hernando Alvarado Ardila. Radicación No. 52001-23-31-000-2006-01365-01(0088-10).

III. ANALISIS JURÍDICO

1. Derecho al auxilio de cesantías

Ley 6 de 1945, en su artículo 17 dispuso que los empleados nacionales de carácter permanente gozan del auxilio de cesantía a razón de un mes de sueldo o jornal por cada año de servicio.

En la misma línea, la Ley 65 de 1946, en su artículo 1º estableció que los trabajadores de los departamentos, intendencias y comisarias y municipios, tendrían derecho al auxilio de cesantía por todo el tiempo trabajado continua o discontinuamente, a partir del 1º de enero de 1942 en adelante.

2. Sistemas de liquidación de cesantías

En el ordenamiento jurídico colombiano se encuentran tres sistemas de liquidación de cesantías, a saber: el sistema retroactivo, el sistema de liquidación anual y sistema de liquidación del Fondo Nacional del Ahorro. Para lo que aquí nos interesa y para mayor claridad acerca de estos sistemas, a continuación se relaciona la normatividad que permite dilucidar en qué consiste y cuál es la aplicación del sistema retroactivo y del sistema de liquidación anual.

a. Sistema Retroactivo

Frente al sistema retroactivo, tenemos que la ley 65 de 1946, en su artículo 2º estableció que para liquidar el auxilio de cesantía a que tengan derecho los asalariados nacionales, departamentales, intendenciales, comisariales, municipales y particulares, se aplicarían las reglas indicadas en el Decreto 2567 del 31 de agosto de 1946, y su cómputo se haría teniendo en cuenta no solo el salario fijo sino lo que percibiera a cualquier otro título y que implicará directa o indirectamente retribución ordinaria y permanente de servicios, tales como la prima móvil, las bonificaciones, etc.



THE UNIVERSITY OF CHICAGO
LIBRARY

1950

1950

1950

1950

1950

1950

1950

1950

1950

1950

1950

1950



1950

A su vez, el Decreto 2567 de 1946, en su artículo 1º dispuso que el auxilio de cesantía a que tuvieran derecho los empleados y obreros al servicio de la Nación, los Departamentos y los Municipios, se liquidaría de conformidad con el último sueldo o jornal devengado, a menos que el sueldo o jornal hubiese tenido modificaciones en los tres últimos meses, en cuyo caso la liquidación se haría por el promedio de lo devengado en los últimos doce meses, o en todo el tiempo de servicio, si este fuere menor de doce meses.

Por su parte, para efectos de tener claridad acerca de cómo debía realizarse la liquidación retroactiva por todo el tiempo laborado, el Decreto 1160 de 1947, en su artículo 1º dispuso que los empleados tenían derecho a un mes de sueldo por cada año de servicios continuos o discontinuos, y proporcionalmente por las fracciones de año, cualquiera que fuere la causa de su retiro y a partir del 1 de enero de 1942.

Igualmente, el artículo 6º del mismo Decreto 1160 indicó que de conformidad con lo dispuesto por el Decreto 2567 de 31 de agosto de 1946, para liquidar el auxilio de cesantía a que tuvieran derecho los asalariados nacionales, departamentales, intendenciales, comisariales, municipales y particulares, se tomaría como base el último sueldo o jornal devengado, a menos que el sueldo o jornal hubiese tenido modificaciones en los tres últimos meses, en cuyo caso la liquidación se haría por el promedio de lo devengado en los últimos doce (12) meses o en todo el tiempo de servicio, si éste fuere menor de doce (12) meses.

b. Desmote de la retroactividad e implementación de la liquidación anual

Ahora bien, a partir de 1968, se inició el desmote del sistema retroactivo de liquidación de cesantías para implementar el sistema de liquidación anual de cesantías. De tal suerte, el Decreto 3118 de 1968, en su artículo 22º, instituyó que la Caja Nacional de Previsión Social liquidaría el auxilio de cesantía causado hasta el 31 de diciembre de 1968 en favor de los empleados públicos y trabajadores oficiales afiliados a ella; y que los demás organismos nacionales de previsión social, los establecimientos públicos y las empresas industriales y comerciales del Estado cuyos empleados o trabajadores no estuvieran afiliados a la Caja Nacional de Previsión social harían para éstos tal liquidación.

A su vez, el mismo Decreto 3118 de 1968, en su artículo 27º expuso por primera vez el sistema de liquidación anual, estableciendo que cada año calendario contado a partir del 1 de enero de 1969, los Ministerios, Departamentos Administrativos, Superintendencias, establecimientos públicos y empresas industriales y comerciales del Estado liquidarían la cesantía que anualmente se causara en favor de sus trabajadores o empleados.

En la misma línea, la ley 50 de 1990, en su artículo 99, explicó que el nuevo régimen especial de auxilio de cesantía, tendría las siguientes características:

1ª. El 31 de diciembre de cada año se hará la liquidación definitiva de cesantía, por la anualidad o por la fracción correspondiente, sin perjuicio de la que deba efectuarse en fecha diferente por la terminación del contrato de trabajo.



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE EDUCACIÓN

2ª. El empleador cancelará al trabajador los intereses legales del 12% anual, o proporcionales por fracción, en los términos de las normas vigentes sobre el régimen tradicional de cesantía, con respecto a la suma causada en el año o en la fracción que se liquide definitivamente.

3ª. El valor liquidado por concepto de cesantía se consignará antes del 15 de febrero del año siguiente, en cuenta individual a nombre del trabajador en el fondo de cesantía que el mismo elija. El empleador que incumpla el plazo señalado deberá pagar un día de salario por cada retardo.

4ª. Si al término de la relación laboral existieren saldos de cesantía a favor del trabajador que no hayan sido entregados al Fondo, el empleador se los pagará directamente con los intereses legales respectivos.

5ª. Todo trabajador podrá trasladar su saldo de un fondo de cesantía a otro de la misma naturaleza. El Gobierno fijará el procedimiento que deba seguirse para el efecto.

6ª. Los Fondos de Cesantía serán administrados por las sociedades cuya creación se autoriza, y cuyas características serán precisadas en los decretos que dicta el Gobierno Nacional, en orden a:

Garantizar una pluralidad de alternativas institucionales para los trabajadores, en todo el territorio nacional;

Garantizar que la mayor parte de los recursos captados para orientarse hacia el financiamiento de actividades productivas.

7ª. Todos los aspectos que no se modifiquen específicamente por esta Ley, continuarán regulados por las normas vigentes del régimen tradicional relativas al auxilio de cesantía.

Finalmente, el Decreto 1582 de 1998, en su artículo 3º aclaró que en el caso de servidores públicos vinculados con anterioridad a la entrada en vigencia de la Ley 344 de 1996, con régimen de retroactividad, **que decidieran acogerse al régimen de cesantía de dicha ley**, se procedería de la siguiente forma:

a) La entidad pública realizará la liquidación definitiva de las cesantías a la fecha de la solicitud de traslado;

b) La entidad pública entregará el valor de la liquidación a la administradora seleccionada por el trabajador;

c) En lugar de entregar dicha suma de dinero, las entidades territoriales podrán emitir a favor de cada uno de los servidores públicos que se acojan a este régimen, un título de deuda pública por el valor de la liquidación de las cesantías, con las características que se señalan más adelante, previo el cumplimiento de los trámites legales necesarios para su expedición.



TO THE HONORABLE SECRETARY OF THE INTERIOR
WASHINGTON, D. C.

SUBJECT: [Illegible]

RE: [Illegible]

DATE: [Illegible]

BY: [Illegible]

FOR: [Illegible]

REFERENCE: [Illegible]

REMARKS: [Illegible]

APPROVED: [Illegible]

SPECIAL AGENT IN CHARGE

UNITED STATES DEPARTMENT OF THE INTERIOR
BUREAU OF LAND MANAGEMENT



ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
PROTECCIÓN DE INVESTIGACIÓN

Frente a los sistemas de liquidación de cesantías antes expuestos, el Consejo de Estado, en reiterada jurisprudencia¹ ha precisado:

En la actualidad existen tres sistemas diferentes de liquidación y manejo de cesantías para servidores públicos del orden territorial, a saber: 1°.- Sistema retroactivo: las cesantías se liquidan con base en el último sueldo devengado, sin lugar a intereses. Se rige por la ley 6ª de 1945 y demás disposiciones que la modifiquen y reglamentan y es aplicable a los servidores públicos vinculados antes del 30 de diciembre de 1996. 2°.- Sistema de liquidación definitiva anual y manejo e inversión a través de los llamados fondos de cesantías creados por la ley 50 de 1990: incluye el pago de intereses al trabajador por parte del empleador; cubre a las personas vinculadas a estos a partir del 31 de diciembre de 1996, en los términos del Decreto 1582 de 1998. 3°.- Sistema del Fondo Nacional del Ahorro: desarrollado en el artículo 5° y demás normas pertinentes de la Ley 432 de 1998; rige para los servidores que se afilien al Fondo y contempla la liquidación anual de cesantías, pago de intereses por parte del Fondo.

(...)

Lo anterior permite concluir de manera diáfana que el régimen de cesantías de los empleados del Distrito Capital de Bogotá, cuya vinculación se haya presentado antes del 30 de diciembre de 1996, será el régimen retroactivo conforme a lo que dispone el artículo sexto de la Ley 6 de 1945. Ahora bien, el Decreto 1252 de 2000, arriba citado, señala que los servidores públicos que se encuentran disfrutando el régimen de cesantías retroactivas, se encuentra habilitados para gozar del mismo, hasta tanto persista su vinculación laboral en el organismo o la entidad respectiva, es decir, que solo la terminación legal del vínculo laboral, excluye a la administración de dar aplicación a dicho régimen; en éste caso, la actora trabajó ininterrumpidamente desde el 10 de julio de 1986 hasta el 14 de septiembre de 2006, por lo que resulta imposible afirmar que la comisión de servicios, pudiera suponer una solución de continuidad del vínculo legal y reglamentario que mantenía la actora con el Distrito.

De acuerdo con lo anterior, y en atención al caso en concreto habrá que precisar que de acuerdo con los documentos allegados, la demandante pertenece al sistema de liquidación de cesantías retroactivo.

3. Obligaciones del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio

Ahora bien, en cuanto a la obligación del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio de realizar la liquidación retroactiva y pagar las cesantías correspondientes, se tiene que, en primer lugar, la Ley 91 de 1989, en su artículo 1° hace la distinción entre personal nacional, nacionalizado y territorial, permitiendo establecer que la demandante hace parte del personal nacionalizado, esto es, de los docentes vinculados por nombramiento de entidad

¹ Consejo de Estado, Sección Segunda. Sentencia del 28 de junio de 2012. Consejero Ponente: Gustavo Eduardo Gómez Aranguren. Radicación No. 25000-23-25-000-2007-00433-01(0400-10).

Consejo de Estado, Sección Segunda. Sentencia del 10 de febrero de 2011. Consejero Ponente: Víctor Hernando Alvarado Ardila. Radicación No. 52001-23-31-000-2006-01365-01(0088-10).



THE UNIVERSITY OF CHICAGO LIBRARY
540 EAST 58TH STREET, CHICAGO, ILL. 60637

TO THE UNIVERSITY OF CHICAGO LIBRARY
FROM THE UNIVERSITY OF CHICAGO LIBRARY
DATE 10/10/1964
BY THE UNIVERSITY OF CHICAGO LIBRARY
RECEIVED

THE UNIVERSITY OF CHICAGO LIBRARY
540 EAST 58TH STREET, CHICAGO, ILL. 60637
DATE 10/10/1964
BY THE UNIVERSITY OF CHICAGO LIBRARY
RECEIVED

THE UNIVERSITY OF CHICAGO LIBRARY
540 EAST 58TH STREET, CHICAGO, ILL. 60637
DATE 10/10/1964
BY THE UNIVERSITY OF CHICAGO LIBRARY
RECEIVED

THE UNIVERSITY OF CHICAGO LIBRARY
540 EAST 58TH STREET, CHICAGO, ILL. 60637

THE UNIVERSITY OF CHICAGO LIBRARY
540 EAST 58TH STREET, CHICAGO, ILL. 60637
DATE 10/10/1964
BY THE UNIVERSITY OF CHICAGO LIBRARY
RECEIVED

THE UNIVERSITY OF CHICAGO LIBRARY
540 EAST 58TH STREET, CHICAGO, ILL. 60637
DATE 10/10/1964
BY THE UNIVERSITY OF CHICAGO LIBRARY
RECEIVED





ALCALDÍA MAYOR
DE BOGOTÁ D.C.
SECRETARÍA DE EDUCACIÓN

territorial antes del 1 de enero de 1976 y los vinculados a partir de 1989, de conformidad con lo dispuesto por la Ley 43 de 1975.

Frente al artículo 1º anterior es importante resaltar que la norma no hace distinción acerca de los cargos que con anterioridad hayan desempeñado los docentes vinculados.

Por su parte, el artículo 15 de la misma ley 91 de 1989, estableció que para los docentes nacionalizados vinculados hasta el 31 de diciembre de 1989, el Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio pagaría un auxilio equivalente a un mes de salario por cada año de servicio o proporcionalmente por fracción de año laborado, sobre el último salario devengado, si no ha sido modificado en los últimos tres meses, o en caso contrario sobre el salario promedio del último año.

IV. RESPUESTA AL PROBLEMA JURÍDICO

¿Qué entidad debe realizar el pago de cesantías ordenado por el Consejo de Estado, Sala de lo Contencioso Administrativo, Sección Segunda, Subsección B, en el fallo de segunda instancia del proceso 2005-196701, adelantado por la señora María Graciela Páez de Peña contra la Nación – Ministerio de Educación Nacional – Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio?

De acuerdo con lo expuesto, teniendo en cuenta que la demandante es personal nacionalizado, que debe aplicársele el sistema de liquidación retroactivo y que es obligación del Fondo Nacional de Prestaciones Sociales del Magisterio realizar tal liquidación, en atención a lo dispuesto en el artículo 15 de la Ley 91 de 1989, es posible establecer que la obligación de realizar tal pago se encuentra a cargo de dicho fondo.

En los anteriores términos se rinde el concepto solicitado.

Cordialmente


CAMILO BLANCO

Jefe Oficina Asesora de Jurídica

Proyecto: Yira Rodríguez Díaz



1. The first part of the report deals with the general situation of the country and the results of the survey.

2. The second part of the report deals with the results of the survey in the different regions of the country.

3. The third part of the report deals with the results of the survey in the different sectors of the economy.

4. The fourth part of the report deals with the results of the survey in the different social groups.

5. The fifth part of the report deals with the results of the survey in the different administrative regions.

6. The sixth part of the report deals with the results of the survey in the different economic sectors.

7. The seventh part of the report deals with the results of the survey in the different social groups.

8. The eighth part of the report deals with the results of the survey in the different administrative regions.

9. The ninth part of the report deals with the results of the survey in the different economic sectors.

10. The tenth part of the report deals with the results of the survey in the different social groups.

11. The eleventh part of the report deals with the results of the survey in the different administrative regions.

12. The twelfth part of the report deals with the results of the survey in the different economic sectors.

13. The thirteenth part of the report deals with the results of the survey in the different social groups.

14. The fourteenth part of the report deals with the results of the survey in the different administrative regions.

15. The fifteenth part of the report deals with the results of the survey in the different economic sectors.

16. The sixteenth part of the report deals with the results of the survey in the different social groups.

17. The seventeenth part of the report deals with the results of the survey in the different administrative regions.

18. The eighteenth part of the report deals with the results of the survey in the different economic sectors.

19. The nineteenth part of the report deals with the results of the survey in the different social groups.